

РЕШЕНИЕ

по делу № 886-ж/2016

13 декабря 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	<...>	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ», в присутствии:

- представителя Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области, действующего на основании доверенности от 31.12.2015;

- представителя Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области, действующего на основании доверенности от 08.02.2016,

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 07.12.2016 поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика при проведении электронного аукциона № 0169200000816000404 на выполнение работ по капитальному ремонту системы кондиционирования административного здания (далее - аукцион).

Согласно представленным документам, 22.11.2016 Управление делами Губернатора и Правительства Челябинской области объявило о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 11 811 001,00 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 08.12.2016 10:00.

На момент рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» контракт не заключен.

Согласно доводам жалобы заказчиком в проекте контракта не конкретизированы требования к нормативной документации, в соответствии с которой необходимо выполнять работы, что свидетельствует о необъективности описания объекта закупки.

Кроме того, в проекте контракта в отношении заказчика и подрядчика не предусмотрен вариативный размер штрафа за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В документации о закупке незаконно установлено условие контракта о продлении срока выполнения работ при возникновении обстоятельств непреодолимой силы, что противоречит статье 95 Закона о контрактной системе.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, представили письменные пояснения и указали следующее.

Документация об электронном аукционе сформирована в соответствии с требованиями действующего законодательства о контрактной системе, а также с учетом потребности Управления.

В проекте контракта определено, что нормативная документация указана в проектной документации, что свидетельствует об объективном описании предмета закупки.

Указание в проекте контракта условия о порядке выполнения работ при возникновении обстоятельств непреодолимой силы не противоречит требованиям статьи 95 Закона о контрактной системе, так как указанное условие установлено с учетом положений статей 421, 422, 451 ГК РФ.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе регламентировано, что документация об Аукционе должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В пункте 1.3 проекта контракта указано, что «Подрядчик» при производстве ремонтных работ обязуется руководствоваться строительными нормами и правилами и иными документами, регламентирующими выполнение строительных работ в Российской Федерации.

В проектной документации, размещенной в составе закупки, указаны СНиПы, которые должны применяться в ходе выполнения работ. Кроме того, также определена нормативно-техническая документация, необходимая для выполнения работ, что не противоречит части 2 статьи 33, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Условие исполнения контракта, указанное в пункте 7.1 проекта контракта, в соответствии с которым стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему контракту, если оно явилось следствием природных явлений, военных действий, изменения законодательства, а также прочих обстоятельств непреодолимой силы, в случае, если эти обстоятельства непосредственно повлияли на исполнение настоящего контракта. Срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы, а также последствия, вызванные этими обстоятельствами, не противоречит требованиям статей 34, 95 Закона о контрактной системе, так как из буквального толкования положений контракта не следует, что стороны согласовали порядок изменения условий контракта.

При этом, законодательством о контрактной системе не определены права и обязанности заказчика и подрядчика в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы, в связи с чем указанные обязательства сторон регламентируются гражданским законодательством.

2. В нарушение частей 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе в пунктах 5.2.2, 5.3.2 проекта контракта предусмотрены меры ответственности заказчика и подрядчика в виде фиксированного штрафа в размере 2% и 5%, сумма которого не соответствует размеру санкций, предусмотренных Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 (далее - Правила).

Так, в соответствии с пунктами 4, 5 Правил размер штрафа в отношении поставщика и заказчика равен 10 % и 2,5% от цены контракта соответственно в случае, если цена контракта менее 3 млн. рублей.

В рассматриваемом случае начальная (максимальная) цена контракта составляет 11 811 001,00 рублей, то есть цена участника закупки может быть как более, так и менее 3 млн. рублей.

На момент формирования документации об аукционе заказчик не обладает сведениями о цене контракта, которую предложат на аукционе участники закупки, что обязывает заказчика предусмотреть вариативный размер штрафа как в

отношении заказчика, так и подрядчика в случае, если участники закупки предложат цену контракта, в том числе менее 3 млн. рублей.

Вместе с тем, указанное нарушение не повлияло на результаты аукциона. Так, в соответствии с протоколом проведения аукциона от 12.12.2016 снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 3,5%.

В ходе проведения внеплановой проверки в рамках статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона в электронной форме должны содержаться требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, [дополнительные требования](#), в том числе к наличию финансовых ресурсов для исполнения контракта; на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта; опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации; необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

При этом в части 4 статьи 31 Закона о контрактной системе указано, что в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Таким образом, в случае принятия указанного нормативного правового акта заказчик обязан установить указанные дополнительные требования и документы, подтверждающие соответствие указанным требованиям с учетом специфики объекта закупки, в извещении и документации о закупке в соответствии с пунктом 5 части 6 статьи 63, пунктом 2 части 1, частью 3 статьи 64, пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 (далее - Постановление) утверждены дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаи отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документы, подтверждающие соответствие участников закупки указанным дополнительным

требованиям.

В пункте 1 Постановления указано, что к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предъявляются дополнительные требования согласно приложению N 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением N 1 к настоящему Постановлению.

При этом как следует из буквального толкования данного положения Постановления дополнительные требования устанавливаются при проведении аукциона как открытым, так и закрытым способом.

В Приложении 1 к Постановлению установлены виды товаров, работ, услуг, при закупке которых необходимо устанавливать дополнительные требования, в том числе выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей.

При этом дополнительным требованием, которое заказчик должен установить к участнику при осуществлении закупки данных работ, является опыт исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Документами, подтверждающими соответствие участника закупки данным требованиям, являются копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ.

Таким образом, при наличии одновременно трех условий заказчик обязан установить дополнительные требования к участнику закупки и к составу второй части заявки о предоставлении документов, подтверждающих соответствие участника закупки данным требованиям, а именно:

- закупка осуществляется одним из способов, указанных в Приложении № 1 к Постановлению;

- объектом закупки должно быть выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014;

- начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок превышает 10 млн. рублей.

Как следует из извещения и аукционной документации предметом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту системы кондиционирования административного здания, которые в соответствии с извещением отнесены к коду по ОКПД2 — 43.22.12.150 «Работы по монтажу вентиляционного, холодильного оборудования или оборудования для кондиционирования воздуха в жилых зданиях, компьютерных центрах, офисах и магазинах» с начальной (максимальной) ценой контракта – 11 811 001,00 рублей, что обязывает заказчика установить дополнительные требования к участнику закупки в соответствии с Постановлением.

Вместе с тем, в документации об электронном аукционе отсутствуют требования, предусмотренные Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 о наличии у участника опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе, а также о предоставлении участниками в качестве подтверждения соответствия указанным условиям копии (копий) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копий акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копии акта о приемке выполненных работ. Указанное обстоятельство может привести к ненадлежащему оформлению заявок участниками и, как следствие, к необоснованному допуску к участию в аукционе.

Таким образом, в нарушение частей 2, 4, 5 статьи 31, пункта 5 части 6 статьи 63, пункта 2 части 1, части 3 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе заказчиком не установлены дополнительные требования к участнику закупки, а также требования о предоставлении в составе второй части заявки документов, подтверждающих соответствие участника закупки указанным требованиям в порядке, предусмотренном Приложением № 1 к Постановлению.

Антимонопольный орган принимает во внимание, что допущенные нарушения не повлияли на результаты закупки, так как в ходе рассмотрения жалобы заказчиком представлены документы, подтверждающие соответствие победителя закупки дополнительным требованиям в части наличия у него опыта по выполнению соответствующих работ строительных.

С учетом изложенного, а также отсутствия доказательств, свидетельствующих о наличии материально-правового интереса заявителя на участие в закупке, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным не выдавать предписание.

Комиссия, руководствуясь статьей 99, 106 Закона о контрактной системе и Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения,

специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту системы кондиционирования административного здания (изв. № 0169200000816000404) обоснованными в части отсутствия в проекте контракта в отношении заказчика и подрядчика вариативного размера штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.
2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях заказчика нарушения частей 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.
3. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушения частей 2, 4, 5 статьи 31, пункта 5 части 6 статьи 63, пункта 2 части 1, части 3 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе.
4. Предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты настоящего аукциона.
5. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.